28 декабря 2018 г. **№ 537/03-18-з**

Р Е Ш Е Н И Е

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Кировского УФАС России) в составе:

<…>

рассмотрев жалобу ИП <…>,

У С Т А Н О В И Л А:

21.12.2018 г. в Кировское УФАС России поступила жалоба ИП <…>(далее – Заявитель) на действия Министерства образования Кировской области (далее - Заказчик) при заключении контракта по итогам электронного аукциона на поставку планшетов (номер извещения 0340200003318015431). Уполномоченное учреждение - КОГКУ "Центр по техническому сопровождению государственных закупок".

Заявитель сообщает, что в нарушение требований Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закона о контрактной системе) Заказчиком не внесены изменения в проект контракта относительно выделения НДС, а также количества товара.

Лицам, участвующим в деле, направлены уведомления о дате рассмотрения жалобы, у Заказчика, Уполномоченного учреждения запрошены необходимые документы по данному размещению закупки, а также письменные пояснения по существу жалобы. Рассмотрение жалобы назначено на 28.12.2018 года.

Заявитель и Уполномоченное учреждение, извещенные надлежащим образом, явку представителей не обеспечили.

В соответствии с п.1 ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе в ходе рассмотрения жалобы проводится внеплановая проверка.

На заседании комиссии Заказчик поддержал письменную позицию, согласно которой количество товара в спецификации к контракту было установлено на основании количества, указанного в заявке Заявителя. Отметил, что участник закупки при подаче заявки был ознакомлен с проектом контракта, предусматривающего выделение НДС из предложенной участником закупки цены.

Исследовав представленные документы, заслушав доводы Заказчика, Комиссия

Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

27.11.2018 года в ЕИС опубликовано извещение о проведении электронного аукциона на поставку планшетов (номер извещения 0340200003318015431). Начальная (максимальная) цена контракта 1 823 339,00 руб.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 05.12.2018 №0340200003318015431-1 заявка Заявителя (№42) была допущена к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 11.12.2018 №0340200003318015431-3 Заявитель с предложением о цене контракта 1504254.50 руб. был признан победителем электронного аукциона.

11.12.2018 г. победителю Заказчиком направлена карточка контракта.

17.12.2018 г. победителем был размещен протокол разногласий к направленному проекту контракта: изменить, ошибочно указанное в заявке, количество товара на количество товара, предусмотренное техническим заданием; изменить цену контракта (п. 2.2 контракта), исключив выделение НДС.

18.12.2018 г. указанный протокол был обработан Заказчиком, разногласия не приняты. Карточка контракта направлена повторно. Регламентированный срок подписания участником - 21.12.2018 23-59 час.

В регламентированный срок участник не подписал проект контракта, в связи с чем протоколом отказа от заключения контракта от 24.12.2018 №0340200003318015431-4 победитель признан уклонившимся от заключения контракта.

1. Относительно довода Заявителя о неправомерном установлении в проекте контракта количества товаров установлено следующее.

Согласно аукционному заданию требуется поставить 293 планшетов.

В заявке заявителя указано - 366 планшетов. При этом, заявка Заявителя признана соответствующей и допущена к участию в электронном аукционе.

В соответствии с ч.3 ст.66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств,

в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Таким образом, согласие участника закупки на поставку товара на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона, данное с применением программно-аппаратных средств электронной площадки, является единственным и достаточным подтверждением волеизъявления участника закупки на выполнение обязательств, предусмотренных аукционной документацией.

В силу ч.2 ст.83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в части 12 статьи 54.7, части 8 статьи 69, части 8 статьи 82.4, части 23 статьи 83.1 настоящего Федерального закона протоколов заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68настоящего Федерального закона, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предусмотренной пунктом 2 части 4 статьи 54.4, пунктом 7 части 9 статьи 83.1 настоящего Федерального закона, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

В силу п.2 ст.42 Закона о контрактной системе в извещение об осуществлении закупки включаются, в том числе, наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информация о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта.

Согласно п.1 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Таким образом, количество товара, указанное в заявке, не является показателем товара.

В соответствии с ч.1 ст.34 Закона о контрактной системе, контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении

поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Таким образом, в проект контракта Заказчиком включается количество товара, предусмотренное документацией закупки, в связи с чем действия Заказчика по включению в проект контракта иного количества товара, чем предусмотрено аукционной документацией, нарушает ч.2 ст.83.2 Закона о контрактной системе.

Кроме того, согласно приложению 1 к проекту контракта спецификация к контракту предусматривает указание только наименования товара без перечислений характеристик товара, а также комплектации изделия.

Вместе с тем, направленный участнику закупки контракт, содержит спецификацию, не соответствующую аукционной документации, что нарушает ч.2 ст.83.2 Закона о контрактной системе.

Довод Заявителя обоснован.

2. Относительно довода Заявителя о выделении НДС в направленном проекте контракта установлено следующее.

> Согласно п. 2.1 Проекта контракта цена контракта является твердой, определяется на весь срок исполнения контракта, не может изменяться в ходе его заключения и исполнения, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1 части 1 ст.95 Закона. Заказчик вправе увеличить по согласованию с участником закупки количество поставляемого товара при заключении контракта в соответствии с частью 18 статьи 34 Закона.
>
> В силу п. 2.2 Проекта контракта общая цена настоящего Контракта составляет _____ рублей _____ копеек, включая налог на добавленную стоимость (____ %): _____ рублей __ копеек.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о контрактной системе участник закупки – любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с пп. 1 п. 3 ст. 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Таким образом, любой участник закупки, в том числе, который применяет упрощенную систему налогообложения, вправе участвовать в закупках.

Как предусмотрено ч. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе, цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается,

за исключением случаев, предусмотренных ст. 34 и ст. 95 Закона о контрактной системе.

Установленная в контракте стоимость оплаты поставленного товара является обязательством заказчика оплатить контракт в установленном размере при надлежащем его исполнении. Контракт заключается и оплачивается заказчиком по цене победителя закупки вне зависимости от применения системы налогообложения у победителя.

Положениями Закона о контрактной системе не предусмотрена обязанность Заказчика обосновывать начальную (максимальную) цену контракта в зависимости от существующей системы налогообложения. Также отсутствует в Законе о контрактной системе, возможность изменения цены аукциона на сумму налога на добавленную стоимость в случае, если победитель аукциона применяет упрощенную систему налогообложения. Кроме того, подав заявку на участие в аукционе, участник закупки выразил согласие с условиями, предусмотренными документацией закупки.

Размещенный в ЕИС проект контракта соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

Таким образом, в действиях Заказчика отсутствуют нарушения ч.1 ст. 34 Закона о контрактной системе. Данная позиция подтверждена судебной практикой (Определение Верховного суда РФ от 25.08.2016 № 310-КГ16-10142, Определение Верховного суда РФ от 26.06.2015 №306-КГ15-7929).

Довод Заявителя необоснован.

Устранение допущенного нарушения возможно путем выдачи предписания.

На основании изложенного и в соответствии с ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Комиссия Кировского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

Признать частично обоснованной жалобу ИП <…>на действия Министерства образования Кировской области при заключении контракта по итогам электронного аукциона на поставку планшетов (номер извещения 0340200003318015431) в связи с нарушением ч.2 ст.83.2 Закона о контрактной системе.

Выдать предписание об устранении допущенного нарушения.

В соответствии с ч. 9 ст. 106 ФЗ от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента его принятия.

<…>